

Direito das Obrigações

TEORIA GERAL E RESPONSABILIDADE CIVIL

2018 · 7ª Edição

Fábio Henrique Podestá

DIREITO DAS OBRIGAÇÕES
TEORIA GERAL E RESPONSABILIDADE CIVIL
© ALMEDINA, 2018

AUTOR: Fábio Henriques Podestá
DIAGRAMAÇÃO: Almedina
DESIGN DE CAPA: FBA.
ISBN: 978-85-8493-387-7

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)
(Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

Podestá, Fábio Henrique
Direito das obrigações: teoria geral e
responsabilidade civil / Fábio Henrique Podestá. –
7. ed. – São Paulo: Almedina, 2018.

Bibliografia.
ISBN 978-85-8493-387-7

1. Obrigações (Direito) 2. Responsabilidade
(Direito) I. Título.

18-18628

CDU-347.4

Índices para catálogo sistemático:

1. Direito das obrigações : Direito civil 347.4
Maria Alice Ferreira - Bibliotecária - CRB-8/7964

Este livro segue as regras do novo Acordo Ortográfico da Língua Portuguesa (1990).

Todos os direitos reservados. Nenhuma parte deste livro, protegido por copyright, pode ser reproduzida, armazenada ou transmitida de alguma forma ou por algum meio, seja eletrônico ou mecânico, inclusive fotocópia, gravação ou qualquer sistema de armazenagem de informações, sem a permissão expressa e por escrito da editora.

Agosto, 2018

EDITORA: Almedina Brasil
Rua José Maria Lisboa, 860, Conj.131 e 132, Jardim Paulista | 01423-001 São Paulo | Brasil
editora@almedina.com.br
www.almedina.com.br



SUMÁRIO

| | |
|---|----|
| AGRADECIMENTOS | 9 |
| NOTA À 7ª EDIÇÃO | 11 |
| NOTA À 6ª EDIÇÃO | 13 |
| NOTA À 5ª EDIÇÃO | 15 |
| NOTA À 4ª EDIÇÃO | 17 |
| NOTA À 3ª EDIÇÃO | 19 |
| NOTA À 2ª EDIÇÃO | 21 |
| NOTA À 1ª EDIÇÃO | 23 |
| APRESENTAÇÃO À 4ª EDIÇÃO | 25 |
| APRESENTAÇÃO | 27 |
| SUMÁRIO | 31 |
| 1. NOÇÕES INTRODUTÓRIAS E FUNDAMENTAIS | 39 |
| 1.1. Generalidades | 39 |
| 1.2. Importância do direito das obrigações | 49 |
| 1.3. Evolução contratual e sua interpretação pelo Código Civil e Código do Consumidor | 52 |
| 1.3.1. Visão tradicional do contrato. Evolução até a massificação | 52 |
| 1.3.2. Os contratos de consumo e a nova sistemática | 58 |

| | | |
|----------|---|-----|
| 1.3.3. | Interpretação pelo Código Civil em comparação ao Código do Consumidor | 61 |
| 1.4. | Comparação e aspectos comuns entre o direito das obrigações e os direitos reais | 76 |
| 1.5. | Princípios fundamentais do direito das obrigações | 80 |
| 1.5.1. | A importância dos princípios no Direito | 80 |
| 1.5.2. | Princípios gerais do direito e princípios fundamentais | 83 |
| 1.5.3. | Os princípios fundamentais do direito das obrigações | 84 |
| 1.5.4. | Da autonomia privada | 84 |
| 1.5.5. | Da boa-fé objetiva | 87 |
| 1.5.6. | Função social e justiça contratual | 93 |
| 1.5.6.1. | A evolução do estudo do direito. Da estrutura à função | 93 |
| 1.5.6.2. | Pequena notícia histórica e evolutiva do conceito de contrato. A função social concretamente considerada | 97 |
| 2. | ASPECTOS E INOVAÇÕES SOBRE O NOVO CÓDIGO CIVIL | 107 |
| 2.1. | Premissas fundamentais sobre o tema. Metodologia comparativa entre o novo e o velho sistema das relações privadas | 107 |
| 2.2. | Estrutura do novo CC. Parte geral e seus principais aspectos | 114 |
| 2.3. | Semelhanças e inovações registradas no direito das obrigações e responsabilidade civil | 122 |
| 3. | OBRIGAÇÃO E SEUS ASPECTOS | 131 |
| 3.1. | Generalidades e conceito | 131 |
| 3.2. | Obrigação e responsabilidade | 133 |
| 3.3. | Elementos da obrigação | 142 |
| 3.3.1. | Sujeitos da obrigação | 142 |
| 3.3.2. | Elemento objetivo da obrigação | 143 |
| 3.3.3. | Relação jurídica – vínculo | 143 |
| 4. | EVOLUÇÃO HISTÓRICA DO CONCEITO DE OBRIGAÇÃO | 145 |
| 5. | FONTES E CLASSIFICAÇÃO DAS OBRIGAÇÕES | 149 |
| 5.1. | Conceito | 149 |

| | | |
|--------|---|-----|
| 5.2. | Classificação das obrigações | 154 |
| 5.2.1. | Classificação geral | 154 |
| 5.2.2. | Outras espécies | 156 |
| 6. | OBRIGAÇÕES DE DAR COISA CERTA | 167 |
| 6.1. | Generalidades e conceito | 167 |
| 6.2. | Diferença entre perecimento ou deterioração com ou sem culpa do devedor | 169 |
| 6.3. | A regra res perito domino | 170 |
| 6.4. | Acessórios nas obrigações de dar | 170 |
| 6.5. | O processo judicial para compelir o devedor a entregar coisa certa | 173 |
| 7. | OBRIGAÇÕES DE DAR A COISA INCERTA | 175 |
| 7.1. | Generalidades, conceito e disciplina legal | 175 |
| 7.2. | Processo judicial para cumprimento das obrigações de dar coisa incerta | 177 |
| 8. | OBRIGAÇÕES DE FAZER | 179 |
| 8.1. | Introdução, ideias gerais e conceito | 179 |
| 8.2. | Espécies de obrigações de fazer | 180 |
| 8.2.1. | Imaterial (infungível) | 180 |
| 8.2.2. | Material (fungível) | 181 |
| 8.3. | Inadimplemento das obrigações de fazer | 181 |
| 8.4. | Processo de execução nas obrigações de fazer | 183 |
| 9. | OBRIGAÇÕES DE NÃO FAZER | 187 |
| 9.1. | Conceito e disciplina legal | 187 |
| 9.2. | Processo de execução tendo por objeto obrigação de não fazer | 189 |
| 10. | OBRIGAÇÕES ALTERNATIVAS E FACULTATIVAS | 191 |
| 10.1. | Noções gerais e conceito de obrigações alternativas | 191 |
| 10.2. | Impossibilidade superveniente do adimplemento das obrigações alternativas | 193 |
| 10.3. | Obrigações facultativas: generalidades e conceito | 194 |

| | |
|---|-----|
| 11. OBRIGAÇÕES CONDICIONAIS E A TERMO | 197 |
| 11.1. Noções gerais, conceito e aplicação | 197 |
| 11.2. Efeito da ausência do termo | 199 |
| 11.3. Interpretação das obrigações a termo | 199 |
| 11.4. Exigibilidade | 200 |
| 12. OBRIGAÇÕES DIVISÍVEIS E INDIVISÍVEIS | 201 |
| 12.1. Introdução, noções gerais e conceito | 201 |
| 12.2. Efeitos | 203 |
| 12.3. Aplicação prática das obrigações divisíveis ou indivisíveis | 206 |
| 13. OBRIGAÇÕES SOLIDÁRIAS | 209 |
| 13.1. Introdução, noções gerais e diferenças com as obrigações indivisíveis | 209 |
| 13.2. Conceito | 210 |
| 13.3. Características fundamentais | 211 |
| 13.4. Natureza jurídica | 212 |
| 13.5. Solidariedade ativa | 213 |
| 13.6. Solidariedade passiva | 216 |
| 13.6.1. Aspectos comuns | 217 |
| 14. DA TRANSMISSÃO DAS OBRIGAÇÕES | 223 |
| 14.1. Da cessão de crédito | 223 |
| 14.1.1. À guisa de explicação | 223 |
| 14.1.2. Introdução | 224 |
| 14.1.3. Requisitos. Objeto da cessão de crédito | 227 |
| 14.1.4. Espécies | 228 |
| 14.1.5. Efeitos objetivos e subjetivos | 228 |
| 14.2. Da assunção de dívida | 232 |
| 14.2.1. Introdução e importância | 232 |
| 14.2.2. Conceito e espécies | 233 |
| 14.2.3. Pressupostos e requisitos | 235 |
| 14.2.4. Efeitos | 235 |
| 15. DO ADIMPLENTO E EXTINÇÃO DAS OBRIGAÇÕES | 237 |
| 15.1. Do pagamento | 237 |
| 15.2. Natureza jurídica | 243 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 15.3. | Elementos | 244 |
| 15.4. | Do pagamento e suas condições | 244 |
| 15.4.1. | Daquele que deve pagar | 245 |
| 15.4.2. | Daqueles a quem se deve pagar | 248 |
| 15.5. | Consequências da incapacidade do credor | 250 |
| 15.6. | Do objeto do pagamento e sua prova | 252 |
| 15.7. | Lugar do pagamento | 260 |
| 15.8. | Tempo do pagamento | 261 |
| 16. | DO INADIMPLEMENTO DAS OBRIGAÇÕES E DA MORA | 265 |
| 16.1. | Estudo conjunto do inadimplemento e mora. Introdução | 265 |
| 16.2. | Consequências do inadimplemento culposo. Possibilidades conferidas ao credor | 270 |
| 16.3. | Conceito e análise da mora do devedor | 273 |
| 16.4. | Requisitos | 273 |
| 16.5. | Distinção entre mora e inadimplemento absoluto | 274 |
| 16.6. | Efeitos da mora do devedor | 275 |
| 16.7. | Mora do credor e seus efeitos | 276 |
| 16.8. | Mora nas obrigações a prazo | 277 |
| 16.9. | Mora nas obrigações sem prazo | 278 |
| 16.10. | Da mora nas obrigações provenientes de delito | 279 |
| 16.11. | Purgação da mora | 279 |
| 17. | DOS PAGAMENTOS INDIRETOS OU ESPECIAIS | 281 |
| 17.1. | Generalidades e classificação | 281 |
| 18. | DA CONSIGNAÇÃO EM PAGAMENTO | 285 |
| 18.1. | Conceito e análise | 285 |
| 18.2. | Hipóteses autorizadoras do pagamento por consignação | 287 |
| 18.3. | Objeto | 288 |
| 18.4. | Foro competente para ajuizamento da ação de consignação | 289 |
| 18.5. | Legitimação ativa e passiva | 290 |
| 18.6. | Levantamento do depósito | 290 |
| 18.7. | Pagamento por consignação extrajudicial | 291 |
| 19. | PAGAMENTO POR SUB-ROGAÇÃO | 293 |
| 19.1. | Conceito e análise | 293 |

DIREITO DAS OBRIGAÇÕES

| | | |
|-------|---|-----|
| 19.2. | Natureza jurídica | 293 |
| 19.3. | Modalidades | 294 |
| 19.4. | Efeitos da sub-rogação | 297 |
| 20. | IMPUTAÇÃO DO PAGAMENTO | 299 |
| 20.1. | Conceito e análise | 299 |
| 20.2. | Requisitos | 299 |
| 20.3. | Efeitos da imputação pelo credor | 300 |
| 20.4. | Imputação legal | 300 |
| 21. | PAGAMENTO POR REMISSÃO | 301 |
| 21.1. | Conceito e natureza jurídica | 301 |
| 21.2. | Objeto | 302 |
| 21.3. | Espécies | 302 |
| 21.4. | Renúncia à garantia real | 303 |
| 21.5. | Efeitos | 303 |
| 22. | DAÇÃO EM PAGAMENTO | 305 |
| 22.1. | Conceito e análise | 305 |
| 22.2. | Requisitos | 306 |
| 22.3. | Objeto | 306 |
| 23. | DA NOVAÇÃO | 309 |
| 23.1. | Conceito e análise | 309 |
| 23.2. | Requisitos | 309 |
| 23.3. | Espécies | 310 |
| 23.4. | Novação em relação às obrigações anteriores | 311 |
| 23.5. | Efeitos da novação | 312 |
| 24. | DA COMPENSAÇÃO | 315 |
| 24.1. | Generalidades, conceito e natureza jurídica | 315 |
| 24.2. | Espécies | 316 |
| 24.3. | Requisitos | 317 |
| 24.4. | Objeto e limites da compensação | 318 |
| 25. | DA CONFUSÃO | 323 |
| 25.1. | Conceito e pressupostos | 323 |

| | | |
|----------|---|-----|
| 25.2. | Espécies e fontes | 323 |
| 25.3. | Efeitos | 324 |
| 26. | PERDAS E DANOS E JUROS | 325 |
| 26.1. | Perdas e danos | 325 |
| 26.2. | Juros | 333 |
| 27. | DA CLÁUSULA PENAL | 339 |
| 27.1. | Introdução | 339 |
| 27.2. | Conceito | 340 |
| 27.3. | Modalidades | 341 |
| 27.4. | Objeto | 341 |
| 27.5. | Incidência e restrições | 342 |
| 28. | DAS ARRAS OU SINAL | 347 |
| 28.1. | Introdução, conceito e espécies | 347 |
| 28.2. | Funções e características | 351 |
| 29. | RESPONSABILIDADE CIVIL | 353 |
| 29.1. | Introdução e análise | 353 |
| 29.2. | Principiologia adotada pelo Código Civil em determinados casos de indenização segundo padrões de equidade | 358 |
| 29.3. | Culpa e responsabilidade | 360 |
| 29.4. | Imputabilidade e capacidade. Responsabilidade dos incapazes | 363 |
| 29.5. | Responsabilidade civil e penal | 365 |
| 29.6. | Responsabilidade subjetiva e objetiva | 367 |
| 29.7. | Responsabilidade contratual e extracontratual | 369 |
| 29.8. | Responsabilidade pré-contratual | 369 |
| 29.9. | Responsabilidade pós-contratual | 374 |
| 29.10. | A prevenção de danos e sua conexão com a tutela processual inibitória | 375 |
| 29.11. | Pressupostos da responsabilidade civil | 381 |
| 29.12. | Dano moral | 387 |
| 29.13. | Responsabilidade civil em razão de ato próprio | 399 |
| 29.13.1. | Calúnia, difamação e injúria | 400 |
| 29.13.2. | Demanda de pagamento de dívida não vencida e já paga | 401 |

DIREITO DAS OBRIGAÇÕES

| | |
|--|---------|
| 29.13.3. Abuso do direito | 403 |
| 29.13.4. Rompimento de noivado | 406 |
| 29.14. Responsabilidade civil por fato ou ato de terceiro | 407 |
| 29.15. Responsabilidade civil decorrente do fato de animais e coisas | 412 |
| 29.16. Responsabilidade contratual | 415 |
| 29.17. Responsabilidade civil do transportador | 417 |
| 29.18. Responsabilidade civil do Estado | 421 |
| 30. LIQUIDAÇÃO DAS OBRIGAÇÕES E DO DANO | 425 |
| 30.1. Introdução, conceito e limite | 425 |
| 30.2. Aspectos legais da liquidação das obrigações | 427 |
| 31. EXCLUDENTES DA RESPONSABILIDADE CIVIL | 437 |
| 31.1. Ideias gerais e espécies | 437 |
| 32. RESPONSABILIDADE CIVIL NO CÓDIGO DE DEFESA DO CONSUMIDOR | 445 |
| 32.1. Aspectos gerais | 445 |
| 32.2. Responsabilidade civil considerada sob a noção da qualidade de produtos e serviços (fato e vício) | 448 |
| 32.3. Cláusulas de exoneração no Código do Consumidor | 452 |
| 32.4. Aspectos processuais a respeito do tema | 453 |
| BIBLIOGRAFIA | 459 |